IESVS, MARIA, IOSEPH.

POR EL ILLVSTRISSIMO SEÑOR D. FERNANDO DE SADA, Y AZCONA, OBISPO DE HVESCA, DEL CONSEIO DE SV MAGESTAD, &c.

SOBRE QVE PROCEDE LA FIRMA: *NE PENDENTE APPELLATIONE*, que tiene suplicada, de la denegacion del Privilegio *Deducto ne egeat*, que en virtud del *Cap. Odoardus de solutionib.* le compete, y de la sentencia q̃ el Oficial Eclesiastico de Barbastro, Asserto Executor Apostolico ha pronunciado en que haze fuerça, aviendolo declarado suspenso del Regimiento, y Administracion de la Santa Iglesia de Huesca.



AVIENDO sido condenado el señor Obispo de Huesca con sentencia difinitiva en las pensiones litigiosas, y denegadosele el efecto suspensivo en la apelacion que interpuso, procurando evitar, como buen Prelado, aun el escandalo pasivo de las censuras, con que se le

està gravando (pues en lo demas tiene bien asseguraда su conciencia con el parecer de hombres doctos) y experimentando repetida la molestia en el embargo de sus bienes, alajas de su casa, y familia, y frutos de la Mitra, se ha resuelto a hazer la mayor demostracion que puede, para atajar semejantes procedimientos de hecho, y justificar en lo publico el motivo con que legitimamente se escusa à la solucion, y paga de dichas pensiones, formãdo vn pleyto de acrehedores en concurso de los pensionistas antiguos, y modernos, aviendo cedido en manos, y poder de dichó Asserto Iuez Executor, todos los frutos procedidos de las rentas de su Obispado, del año passado de 65. todos los bienes muebles, y alajas de su Palacio, q̃ se hallan inventariados por parte de los Pensionistas, y todos los frutos, proventos, y emolumentos, que en adelante procederàn de aquel, juntamente con el vtil de dos pensiones de 350. libras Iaquesas, que le han vacado, y del q̃ le podrà resultar de las que fueren vacãdo en adelãte, para q̃ arrendando dichos bienes, ò nõbrãdo Colectores, y vendiendolos legitimamente, del precio que resultare, conforme à la graduacion de sus drechos, y possesiõ en que se hallan los antiguos, seã pagados de la cantidad correspondiente, reservando empero para sus alimentos quatro mil libras Iaquesas, que son las dos partes que su Santidad le señala en las mismas Bulas, por congrua precipua para su sustento.

Executòse esta diligencia por parte del señor Obispo en 22. de Enero, y 4. de Mayo deste año, mediante dos poderes especiales, que present ò su Procurador ante dicho Asserto Iuez Executor, requiriendole asimes-

mesmo en virtud del primero mãdato, fuesse servido de nõbrar Assessor, que le aconsejasse, por ser dicho Vicario General Theologo, y no graduado en las facultades de Canones, y Leyes, protestando de lo contrario de vicio, y nulidad, y juntamẽte, que acerca de esta excepcion oyesse à los Abogados del señor Obispo, participãdo las dudas q̃ se le ofreciessen, y que no pronunciasse sin averle oìdo, pues era justicia, è irreparable el daño de la denegaciõ deste beneficio, y la execucion de dicha sentencia, con las pronunciaciones tã perjudiciales, que se iban siguiendo, y instavan los Pensionistas.

Denegosele todo haziẽdo repulsa desta excepciõ tan Canonica, sin informe, ò audiẽcia de los motivos en q̃ se funda, sin comunicacion de dudas, sin nõbramiento de Assessor, sin consejo suyo, cõ parecer propio, declarando à instancia de los Pensionistas en 1. de Iunio al señor Obispo, iuxta thenorẽ Bullarũ Apostolicarũ, suspenso del regimen, y Administraciõ de su Sãta Iglesia.

Interpuso apelaciõ en la devida forma, Procurador del señor Obispo, desta declaracion, y de la denegacion del Beneficio *deducto ne egeat*, opuesto contra dicha execuciõ; y aviendo recurrido à esta Ilustris. Corte, por via de fuerça, querellãdose de los procedimiẽtos de hecho de dicho Asserto Iuez Executor, suplica à V.S. inhibiciõ: *Ne pendente appellatione*, por tres motivos.

El 1. en fuerça de la excepciõ notoria, q̃ nace del *cap. Odoardus de solution.* del Beneficio *deducto ne egeat*, junto cõ el *cap. pervenit de fideiussor.* aviẽdo cõforme à èl renunciado el señor Obispo todos sus bienes, frutos, y mejor fortuna q̃ en qualquier tiẽpo pueda tener.

El 2. en fuerça de la nulidad, q̃ nace de aver pronunciado sin consejo de Assessor, aviẽdosele requerido, no siendo de su facultad esta materia.

El 3. por estar legitimamente impedido con dicho inventario, y sequestro de sus bienes, procurado por vno de los señores Pensionistas.

ARTICVLO I.

QVE LA RENVNCIACION, Y CESION en fuerça del Cap. Odoardus de solution. *y el Cap.* Pervenit de fideiuss. *que ha hecho el señor Obispo de Huesca, de todos sus bienes, frutos, y mejor fortuna, que en qualquier tiẽpo pueda tener, con la reservaciõ de su congrua; es Canonica, legitima, y bastante para impedir el efecto de la sentẽcia condemnatoria, y que en no averla admitido, y proceder adelante en las censuras, haze fuerça el Asserto Iuez Executor Apostolico.*

1 ESTA renunciaciõ se apoya facilmẽte con aquel privilegio debido al Clericato, por la excelencia del Estado, q̃ como tal goza el señor Obispo; quòd nequeat conveniri, nisi in quantũ facere possit, ex text. *Celebr. in c. Odoard. de solutionib.* de quo plura Abb. *ibi. nu.* 8. *vers. Item facit, & in repet. c. cum esses, nu.* 82. *de testament. & in c. veniens, nu.* 40. *de transact.* Carroc. *de except. contra praiuditial sentent. excep.* 24. *per tot. & except.* 25. *num.* 133. *& seqq.* August. Barbos. *lib.* 1. *Iur. Ecclesiast. cap.* 39. §. 6. *per tot.* Covarr. *lib.* 2. *var. cap.* 5. *per tot.* Gregor. Lopez *in l.* 31. *tit.* 6. *part.* 1. *qua lex idem statuit, quòd in d. cap. Odoardus decisum est,* Baeza *de Inope, & debitore, c.* 17. *fere per tot.* Gutierr. *de iurament. confirmat. cap.* 7. *per tot.* Farinac. *lib.* 3. *tract. criminal. q.* 27. *ex nu.* 60. *cum multis seqq.* Fab. de Anna *cons.* 124. *lib.* 2. *& decis.*

*cis.*126.*num.*8.*lib.*2.Capella Tolosana *decis.*246.vbi Aufrer.*in addit.Intigriol.sing.*78.Surd.*de aliment. tit.*1.*q.*88.*num.*20.& 21.Mar.Ant.de Amat *deci.*16. Brun.*de cessione bonor.q.*3.Fran. Monald. *cons.*124. Gigas *de pensionibus, quæst.*35.Ricc.*Collect.*22.& *in praxi rer.fori Eccles.Archiep.lib.*1.*decis.*282.*in c. Odoardus*.Marchesan. *de commissionibus, p.*2.*cap.*8. *num.*25. latius *cap.*7.*n.*1. *cum seqq.*Cornel.Benincas. *tract.de Paupertate, quæst.*8. *spetiali* 8. Amescua *de potestat.in se ipsum, q.*24.*lib.*2.Pascal.*de virib.Patr. potest.* 2.*p.cap.*9.*ex num.*31.Zevall.*q.*70 .*num.*9.Carol. de Grassis *de effectib. Clericat. effect.* 7. *per tot.* vbi latissimè Ioannes Castagna *novissimè in tractat. de benefitio deducto ne egeat, quæst.*10. *per totam ad satietatem*. Suelv. *cons.*89.*centur.*1. Salgad. *de Reg. protect.part.*2.*cap.*4.*ex num.*59. *vsque ad* 72.Castillo Sotomayor *in Posthumo tract. de aliment. c.*37. *ex num.*35.

2 Y esto con mucha razon: Ne Milites cælestis militiæ contra tantæ classis dispendium emendicare coguntur; y assi en la execucion de sus bienes se atiende al beneficio *deducto ne egeat*, de que les queden alimentos bastantes para su congrua sustentacion. Y de aqui es, que no pueden ser carcerados, ni constreñidos à hazer la cesion ignominiosa, sin embargo q̃ aya sido en culpa suya el fallimiento; como ni tampoco pueden ser molestados con censuras; pues con sola la caucion iuratoria, de que si llegaren à mejorar de fortuna, satisfaràn por entero, deben ser absueltos de la execucion, y relaxados del rigor de las sentencias: *Mandamus* (dize el Pontif. Gregor. IX. *in d.*

cap.

cap. Odoard.) quatenns si constiterit, quòd prædictus Odoardus in totum, vel pro parte non possit solvere debita supradicta sententiam ipsam, sine difficultate qualibet relaxetis, recepta priùs ab eo idonea cautione, vt si ad pinguiorem fortunam devenerit debita prædicta persolvat.

3 Y esto a exemplo del Soldado, qui sub armata militia stipendia meruit, pues con superior razon deve gozar deste privilegio, vt non possit conveniri, nisi in quantum facere possit, el Sacerdote, que mereciò assentar plaça, no en la milicia humana, sino en la divina, y celestial, vt ratiocinatur Baeza *dict. tract. de Inop. & debit. cap.* 17 *num.* 2. & 3. diziendo: *Quòd quidem videtur satis æquum, & rationi admodum consentaneum; nam si militi privilegium conceditur, vt non conveniatur vltra quam facere potest iuxta leg. miles* 6 *de re iudicat. maiori cum ratione privilegium, hoc Clerico concedi debet, quia magis dignus est favore Sacerdos egenus, Religionis, & Divini Verbi Minister, quàm miles rapinis, cædibus, & stupris omnia confundens, neque arbitror quemquam esse adeo impiũ, qui neget non esse plus honoris defferendum Sacerdoti, quàm militi, vel nobili*, a quien refiere Barbos. *de exig. pens. quæst.* 16 *n.* 2. Y al intento plures, & plura refert Ioan. Bapt. Castag. *in d. trac. de Benef. deduct. ne egeat. quæst.* 10. *ex num.* 10. *vsque ad* 26.

4 Y si este privilegio se halla establecido en gracia del Sacerdocio, qual deverà ser el q̃ deve gozar el señor Obispo de Huesca, siendo la esfera de su Dignidad del sumo Sacerdocio? Rabanus enim *lib.* 1. *de in-*

stitut.

*stitut.Clericor.cap.*36. *Episcopos summos Sacerdotes appellat.* referido *in cap.novissime de consecr.distinct.*5. tan excelsa, y de tan superior grandeza, que es la cima, y la cumbre de las Dignidades, *cum dignitas Pontificalis sit culmen Dignitatum,* dixo el Pontif. Gregor. IX. *in cap.venerabilis* 37. *de Præbend. gloss. in cap.*2. *vers. Dignitatum de Præbendi in* 6. Y el Maximo Dotor de la Iglesia, escriviendo à S. Agustin *Epist.*89. Y assi en la grandeza del mundo es esta grãdeza de primera clase, como lo sintiò S. Ambrosio *lib. de Dignitate Sacerdotali, cap.*2.

5 Y en la Gerarquia Eclesiastica no ay mayor orden, que el Episcopal, porque à la verdad, segun San Anacleto Papa, *Epist.*3. *Episcoporum Ordo est vnus, licet sint, qui Primates, aut Patriarchæ vocentur.* Y mas abajo dize: *Amplius quam duos Ordines Episcoporum scilicet, & Sacerdotum, nec nobis à Deo collati sunt, nec Apostoli docuerunt, Episcopi autem Apostolorum, Præsbiteri septuaginta Discipulorum locum tenent.* Lo mismo sintiò San Damaso Papa *in Epist. de Chorepiscopis.* Cipriano *lib. de vnitate Eccles.* Isidoro *lib.*7. *Etimolog. relat. in cap. Cleros* 21. *distin.* Y el Sacros. Conc. de Trent. *sess.* 23. *cap.*4. *de Sacram. Ordin.* lo tiene declarado. Y assi vemos, que con este nombre de Obispo se intitulan los Sumos Pontifices, vt notat Bertrand. *cons.* 73. *n.* 10. *in* 2. Y no es mucho quando el Papa Melchiades los llama Pontifices Sumos, *in c. de his de consecrat. distin.*5. Y Nicol. II. *in sexta Synodo Romana: Novit Beatitudo vestra dilectissimi Fratres, & Coepiscopi, de quo in cap. in nomine* 23. *distinct.* equivocando

do

do, y mutuando vice versa los titulos de entrambas Dignidades.

6 Por cuya causa, sin duda Flavio Ervigio (32. Rey de los Godos en España, segun la Corona Gotica de Saavedra) en el 2. Concil. Toledano, con religiosa piedad: *Episcopos vocat: Sanctissimos Patres, & Reverendissimos Patres.* Y en el concil. 13. inquit: *Sanctissimi religiosa pietate ex colendi Pontifices*; como refiere Simancas *de Dignitate Episcopor. cap.* 15. el qual atesta consiguientemente la grande veneracion, que no solamente han tenido para con todos, sino tambien para con los mismos Reyes Catolicos, siendo sus Consejeros, y escriviendoles con el tratamiento de Reverendos en Christo Padres, como se acostumbra: *Ac semper in Hispania* (dize este gran Prelado) *Episcopi in Magna veneratione fuerunt, & sunt, non solũ, apud cæteros omnes, sed etiã apud Catholicos Reges, quorum Consiliarij existunt, & quibus hodie quoque sunt Reverẽdi in Christo Patres; & Archiepiscopi admodum Reverendi.* Y assi lo mostrò el Sabio Rey D. Alonso de Castilla, *in l. 1. tit. 5. part.* 1. quando dixo: *E por ende, debemos tener à los Obispos por Santos, è obedecerlos, è honrarlos, como aquellos que tienen logar de los Apostoles.* de quo plura apud Franc. de Vargas *de Episcop. iurisd.* Lelium Iordan *de Romanæ Sedis orig.* Y el Pontifice Inoc. III. *in cap. solitæ de maiorit. & obed.* lo diò bien a entender increpando al Emperador del Oriente, por no aver dado el assiento devido al Patriarca Constantinopolitano.

7 Siendo, pues, tan eminente esta Dignidad, y tã supe-

superior à la del simple Sacerdocio, aun quãdo respeto de ella no aya en el derecho comun Canonico, disposicion particular, q̃ cõstituya en el caso presente æque igual privilegio, y tan condigno à su grandeza, por no averse presumido en ella estado tan lastimoso, deberà mutuarse con mayoria de razon el beneficio *deducto ne egeat* de dicho *Cap. Odoardus*, concedido al Clericato; y mas con la consideracion de lo que en terminos de pensiones sintiò el Papa Leon X. en el Concilio Lateranense, *in Bulla Reformationis Curiæ.*

8 Y el Sacrosanto Concilio de Trento en la *sess. 24. cap. 13. de Reformat.* referidos por Serafin. *decis. 606. n. 10.* ibi: *Tertiò deductũ fuit: rationem constitutionis in ea parte, in qua cõsiderat Dignitatem Præsidentium, non tam convenire Monasterys, quã Cathedralibus Ecclesijs, cum Dignitas Pontificalis sit culmen Dignitatũ, c. venerabil. de Præbẽd. gloss. in c. 2. vers. Dignitatum de Præbend. in 6. & in Ecclesiastica Hyerarchia, non est maior Ordo Episcopali, & ideò Papa vocat se Episcopum Beltrand. in cons. 73. num. 10. in 2. prim. & ideo in huiusmodi Dignitate iura maximè abhorrent mendicitatem, ne serenitas Pontificalis obnubiletur Dignitatis, vt inquit Papa in clement. in plerisque de election. & ideò in Sacrosancto Concilio Tridentino, sess. 24. cap. 13. de Reformat. prohibentur ne Cathedrales, non excedentes mille graventur pensione.*

9 Este privilegio, en quiẽ tiene beneficio Eclesiastico, se practica en forma de concurso, no tan solamente en fuerça del *Cap. Odoardus* (en cuyo texto

se supone, no tener bienes algunos el obligado Patrimoniales, ni Eclesiasticos) sino tambien del *Cap. pervenit de fideijusoribus*, como lo notò Marches. *de cõmis. 3. p. super hac comis. c. 1. §. 1. n. 7.* ibi: *Dispositio dictorã capitulorũ eodẽ modo inducta est ad Clericorũ favorem, sicut cessio pro laicis, sed quia vt dixi Dignitas Clericalis in maxima consideratione, gradu, & honore est habenda, ideo cessio bonorum eis interdicitur, vt infra dicam num. 67. Ac vti in diversis titulis posita, ità inter se diferunt, nam cap. Odoardus iuratoriam cautionem, & cap. pervenit fructuum benefitiorum respective requirunt. Pute, decis. 87. part. 1.*

10 Y se haze dicho cõcurso sequestrãdo los frutos del beneficio, asigñandole cõgrua suficiẽte, y satisfaciendo cõ el residuo à los acrehedores, segũ su anterioridad, y calidad de obligaciõ, vt testatur Aufrerius *ad Capell. Tolos. decis. 246. num. 15.* sub his verbis: *Ego semper vidi servari, quòd Clericus excomunicatus pro debito civili admitebatur ad fatiendum sequestrationem fructuum sui tituli, sive benefitij reservata, sibi congrua portione, pro sui sustentatione, iuxta prædict. gloss. in cap. studeat, & hoc facto si non habet aliunde vnde possit satisfacere absolvebatur, & detinebatur benefitium in sequestro, donec fuisset creditoribus satisfactum, & ita dicit Collectar. in alleg. cap. Olim se in Curia vidisse servari.*

11 Lo mismo refiere Vincent. Carroc. *de Remed. cõtr. præiud. sent. except. 24. n. 8.* ibi: *Et illud videtur in practica receptũ, quòd si Clericus reperiatur magno ære alieno gravatus ad hoc ne excõunicetur, vel*

co-

cogatur in carceribus marcescere, Iudex veniat ad sequestrationem fructuum cōcedendo eos creditoribus reservata sibi cōgrua portione, ne egeat, qui fructus per creditores percipiuntur, donec eis fuerit satisfactum, iuxta cap. pervenit de fideiusorib. teste Collectar. in c. Odoard. de solut.

11 Y novissimamente el doctissimo Salgado, formando el concurso de acrehedores en los bienes del Clerigo, *in suo Labyrint.* 1. *p. cap.* 42. enseña lo mismo, diziendo: *Ad fructus, & redditus sui benefitij potest Clericus causare concursum inter suos cre- litores ad text. capital, in cap. Odoard. de solut. quē nplissime exornat* Ioan. Gutierrez *de iurament. firmat.* 1. *part. c.* 17. *per tot. ij enim fructus bene- intrant in concursum quē admodum possunt ibitum creditoribus Clerici obligari, & hy- ecari, aut aliter pro solutione consignari sua ta Clerici durante dumtaxat*, vt tenent Foller. ta muchos: *Possuntque ij fructus benefitij, & Prabendæ Ecclesiasticæ pro executione capi, vt ex eis solvi, & satisfieri possint creditores Clerici, aut Prælati alijs bonis patrimonialibus Clerici deficientibus, vel non sufficientibus, vt per arg. text. optim. in cap. pervenit, el* 2. *de fideiusorib.* ibi: *Vt memorato R. pecuniam, quam pro eis solvit restituant ipsumque servent indemnem, alioquin de redditibus eorum præscripta debita fatiatis exolvi, & damna etiam quæ propter hoc pertulit resarciri, aut prædictos redditus, sibi asignetis tandiu, sine molestia detinendos donec ipsa damna resarcita fuerint, & debita, sine diminutione soluta*, & ibi notāt Abb. *Collect. & c.* plures ad exornationem.

 Aora

12 Aora es de ver si este Privilegio *deducto ne egeat*, milita en causas de pẽsiones (como esta de que se trata) y si tendrà lu gar, sin embargo de ser tan privilegiadas, y que proceda lo mismo no estando en el caso de tres sentencias, y no aviendo obligacion Cameral, ni juramento, mediante la qual, el señor Obispo se aya obligado in forma Cameræ, à su real paga, y solucion, lo persuaden los mas acerrimos defensores dellas; considerando, que toda la fuerça, y privilegio que les conceden, no consiste en la calidad de la deuda, sino de la obligacion que con dicho instrumento se contrae, del juramento personal que interviene, ò por la contumacia de aver seguido el desengaño de tres sentencias conformes, vt punctim docet Ludov. Gomez *in compend. vtriusq. signatur*, §. *fin.* ibi: *Est tamen vnum aliud notandum, quòd de stylo signaturæ in casibus in quibus datur dicta clausula, sine retardatione debitori. ob non solutionem pensionis non conceditur benefitium, d. cap. Odoardus: Tamen ad hoc est advertendum, quòd putarem ego stylum istum procedere, QVANDO DEBITOR PENSIONIS CONSENSISET EIVS IMPOSITIONI PERSONALITER; nam tali casu, EX QVO IN EIVS CONSENSV INEST IVRAMENTVM, ET OBLIGATVR IN FORMA CAMERÆ, non esset honestum, postquam habet benefitium ad cuius regressum se obligavit, quòd iuvetur exceptione, d. c. Odoardus, vel alia simili, quia potius debet dimitere, & restituere benefitium, quòd accepit: Nam non est honestum, quòd retineat benefitium, & quòd non solvat, alias facile illi daretur ocasio, & ansa peie-*

ran-

randi; nec isto casu si denegatur illi auxilium, d.c. Odoard. fit illi iniuria, quia scienti, & volenti non fit fraus, neque injuria vulg. cap. scienti de reg. iur. lib. 6. ET QVIA IVRAMENTVM EST PERSONALE debet per ipsum iurantem impleri in forma specifica. cap. debitores, & cap. ad nostram de iur. iurand. sicut etiam videmus, quòd benefitium illius, cap. non datur, ETIAM CONDEMNATO PER TRES SENTENTIAS, vt conclusit Rotta *in vna senen. coram, d. Christophoro Panigarolà,* 10 *Decembris* 1529. *per notata per Bald. in l.* 1. *C. qui bonis ced. poss.* Aretin. & Ias. *in §. fin. inst. de action. SED PRÆDICTA NON MILITANT, QVANDO CONSENSVS PER ALIVM EST PRÆSTITVS.*

13 Farinac. *in prax. crimin. tit: de carcerib. & carcerat. q.* 27. *num.* 70. ibi: *Sublim.* 2. *hanc eand.* 2. *limit. non procedere, vel quando Clericus tribus sententijs conformibus ad solvendnm damnatus est; vel quando in contractu iuravit solvere, vtroque enim casu potest præcisè cogi ad solvendum, & non solvens carceratur, non obstante benefitio, d.c. Odoard.* vt per Ludov. Gomez, &c. *vbi propterea infert, quòd si quis consentiat constitutioni pensionis iuramento præstito, & præmissa obligatione in forma Cameræ, non poterit vti privilegio prædict. & licet Covarr. &c.* refiere la opinion contraria, y resuelve: *Vbi tamen CVM IVRAMENTO ADEST OBLIGATIO CAMERALIS, nullo pactore cedas ab opinione Gometij, quia CVM VLTRA AMPLISSIMAS CLAVSVLAS, QVÆ*

IN

IN TALI OBLIGATIONE APPONVNTVR, adsit particulariter clausula ipsa in qua OBLIGANS ADSTRINGIT SE, VT POSSIT CAPI, CARCERARI, ET DETINERI (quòd pactum inter debitorem, & creditorem, quòd de iure valeat latè in proposito Massa de Cameral. obligat. in 3. quæst. 4. 6. & 7.) id circo Clericos in forma Cameræ obligatos posse, & capi, & carcerari verissimum est, & quotidie in practica servatur.

14 Loterio *de re benef. lib. 1. cap. 38. num. 235.* ibi: *Quamvis enim favore Clericalis Ordinis constitutum sit, ne Clericus excomunicetur, vel in persona molestetur à creditoribus, si propter inopiam solvere nequeat id quod debet, cap. Odoard. de solutionib. tamen cum gravatus onere pension is prætendit istud remedium ex stylo signaturæ passim illi denegatur Gomez, in compend. signat. ad fin. versic. est tamen vnum: Qui nihilominus sub distinctione loquitur, AN PER SE CONSENSERIT, VEL PER ALIVM, vt in primo casu absolute denegetur, IN ALTERO VERO CONCEDATVR, in distincte tamen Gomecium aliqui acceperunt, quos refert, & simpliciter sequitur Graff. de effect. Cleric. effect. 7. nu. 50. RATIO EST, quia consentiens pensioni obligat se de eam solvẽdo SVB IVRAMEETO ; ET OBCIGATIONE CAMERALI, in qua continetur renuntiatio cuiuscumque remedij, & iuris auxilij, & in consequens etiam dispositioni, d. text. vt post alios advert. Bellet. disquis. Cleric. part. 1. de Cler ic. debit. § 2. nu. 7. & propterea quamvis Didac. V ar. resol. lib. 2. c. 1. sub*

1. *sub num.9.vers. Quoties verò videatur rationem hanc convellere præcipue cum multi teneant huic privilegio non posse renũtiare, Costa, Suarez, Ricc. Barbos. & c. Nihilominus Farinac. criminal. q.27. sub nu.70. ait non esse recedendum ab opinione Gometij PROPTER OBLIGATIONEM CAMERALEM, in qua obligans adstringit se, vt possit capi carcerari, & detineri.*

15 Tondut. Sangel. *de pensionib. c.21. nu.* 3. ibi: *Aut etiam quatenus ageretur de cõdemnato PER TRES SENTENTIAS CONFORMES, aut si consensisset reservationi pensionis, cum IVRAMENTO, ET OBLIGATIONE CAMERALI.* Farinac. *d.c.27. num.70. (reijecta contraria opinione Covarr.) qui dicit quotidie in practica servari, & vltra Farinac. idem tenent Genues. Gratian. Marches. Quidquid vtramq. in partẽ deducat Zach. ad Galles. de obligat.* Camer. *q.15. nu.* 10. *& q.19. n.52. Multoq. magis hoc obtinebit in Clerico ad pensionis solutionem IN FORMA CAMERÆ obligato. Hic enim præcisse cogendus est, vt vel pensionem solvat, vel benefitium pensione gravatum dimitat.*

16 Barb. *de exigend. pensionib. c.16. n.5.* ibi: *Verum quoad debitorem pensionis certum est, d. Benefitium, c. Odoard. denegari Clerico, qui reservationi pensionis, quatenus valida sit consenserit, cum enim pensioni SALTEM CVM IVRAMENTO, ET OBLIGATIONE CAMERALI consensit, & posideat benefitium, non est æquum, vt illa exceptione se tuatur; ita vt potius debeat dimitere benefitium, quam pensionem denegare. Qure sic re-*

G

sol-

solvunt Gomez, Marchesan. Gratian. Farinac. Grass. Ricc. & ita tenet Curiæ Romanæ stylus, & observat cæterarum Curiarum Ecclesiasticarũ prætica. Y la razon sub num.6. *Quia obligans se in forma Cameræ VVLT TENERI, AC SI ESSET DEBITOR CAMERÆ, ET DEBITOR CAMERALIS POTEST PERSONALITER CAPI, etiam non excussis bonis Zach. de oblig. Cameral. q.15. num.9. & 10. nam obligatio Cameralis sic appellatur, quia ortum habuit ab ipsa Camera Vestr. Zach. &c.*

17 Y tiene tan grande Privilegio, y tã rigida execuciõ dicho instrumẽto Cameral, que como dize Tiber. Salustr. *in Prax. Audit. Camer. lib.1. cap.43. nũ.3. & 4.* procede, *etiam contra Episcopos Prælatos Viros Illustres, ac mulieres honestas licet ex modestia excipiantur.* Rotta *in Mediolan. Affict. 29. Martij 1596. coram bon. mem. Orano.* Y por esto advirtiò cõ todo cuydado Ioan. Franc. Leon *in Thes. For. Ecclesiast. part.1. cap.11. num.14. Caveant tamen Clerici DESE OBLIGANDO IN ROMANA CVRIA IN FORMA CAMERÆ APOSTOLICÆ, quia contra obligationem Cameralẽ duæ tantum exceptiones in continenti probandæ opponi possunt; nempe falsitatis, & solutionis, aut pacti de non petendo,* vt per Barthol. Cassador. *Galles, &c. & illius obligationis vigore renuntiatur, cap. Odoard. omnibusq. legib. & legum auxilijs quibus vti, ac se iuvuare possent.*

12 Si bien contra esta opinion tan rigurosa, no han faltado muchos mas Dotores de grande autoridad, que han seguido la contraria, fundando legitimamen

mente, que no es renunciable este Privilegio del *Cap. Odoardus, etiam cum iuramento*, por estar concedido en gracia de todo el Estado Eclesiastico, y ser por consiguiente de drecho publico, à el qual ningun particular con hecho suyo puede derogar; quos in vnum colligit suo more, August. Barbos. *in Collectan. ad d. cap. Odoardus de solut.* & etiam refert, & sequitur Christophor. de Suelv. *in suo centenar. consil.* 89. *num.* 5.

13 Y en terminos de Pensiones, y de obligacion Cameral, firmada con iuramento, que proceda este remedio, y excepcion del *Cap. Odoard.* lo prueban insignes DD. como son, Covarr. *lib.* 2. *var. cap.* 1. *vers. Ex ijs*, Marc. Ant. Genuens. *in Prax. Archiep. Neapolit. cap.* 3. *num.* 43. Squillante *de Privilegijs Clericor. cap.* 10. *num.* 21. Baez. *d. cap.* 17. *de Inop. & debit. num.* 6. Ricc. *in prax. part.* 1. *resol.* 252. *ad fin.* qui ex Gallesio *de obligat. in form. Cameræ*, ait sic in praxi observari, allegatque Rubinum *cons.* 21. Artaman. *cons.* 63. & Merenna *cons.* 22. Pereyr. *de extinct. Emphitens. cap.* 4. *n.* 24. Petr. Barbos. *in l. alia*, §. *eleganter, num.* 23. *ff. solut. matrim.* Grassis *de effectibus Clericat. effect.* 7. *num.* 12. *in fin.* vbi dicit esse comunem, & magis verum opinionem Zanch. *intr. de Privileg. Eccles. priv.* 114. *num.* 11. Lud. Bello *cons.* 70. *nu.* 12. Ferret. *cons.* 254. *num.* 4. *lib.* 2. Zach. *ad Galles de oblig. Camer. q.* 17. *num.* 11. Y vltimamente Don Francisco Salgado, que trato tan exactamente la materia de pensiones, como las demas que se puso à discurrir; lo da por supuesto, y constante en la question que controvierte sobre dicho *Cap. Odoard.* y *Cap. pervenit*, en el lugar arriba referido, *num.* 12. ibi: *An formato*

Suelv. Cons. 89. n. 6.

concursu per Clericum debitorem, in quem ingrediuntur bona eius patrimonialia, verum, & fructus benefitij, & Præbendæ dempta sua congrua, & alimentis: An creditor pensionarius, qui super fructibus benefitij habet à Papa consignatam annuã quandam pensionem præferendus sit in fructibus omnibus, & quibuslibet Clerici creditoribus; etiam anterioribus; habentibus simul hypothecam in eisdem fructibus? Y despues de resolver aquella, propone otra segunda al num. 39. *De concursu plurium creditorum pro diversis pensionibus ad idem benefitium concurrentium*, à donde se reconocerà quan sin distincion admite dicho privilegio, practicando la forma del concurso entre pensionistas, y acrehedores, y entre solos pensionistas, que es bien curiosa la disputa, à quien refiere, y sigue Tonduto, *d. tract. de pensionibus, cap. 21. ex num. 13. & seqq.*

14 Y en quanto a las tres sentencias conformes de quibus *Gomecius vbi supra*, tambien sintieron lo contrario gran numero de Dotores, entendiendo con razon, que aun despues dellas se puede oponer dicho privilegio, pues siendo el remedio de la apelacion, introducido por derecho, no ofende, ni se haze indigno de aquel quien le ha vsado, permitiendolo la ley; demas, que dicho beneficio del *Cap. Odoardus*, quando se opone, no es para impugnar, ni invalidar dichas sentencias, y cosa juzgada, sino para templar, y modificar el rigor de su execucion; y assi al tiempo della deve oponerse esta excepcion modificativa, como lo dixo el Consulto in text. *l. ex diverso, §. fin. ff. solut. matrim.*

15 Optimè Præses Covarr. *lib. 2. var. resol. cap. 1. num.*

1.*num*.9. ibi: *Non tamen potest opponi exceptio, ex cap.Odoardus, vbi quis tribus sententijs conformibus fuerit solvere damnatus*, vt scribit Lud. Gomezius, *in comp. vtriusq. signat. col. vlt. dicens ita Romæ in Prætorio Rotæ pronuntiatum fuisse; idem esse cēset, vbi æs alienum solvere iuraverit, nam præcisse cogitur solvere, nec iuvatur, d. constitutionis benefitio, vnde si quis consentiat constitutioni pensionis iuramento præstito, & præmissa obligatione in forma Cameræ non poterit, vti benefitio, & privilegio prædicto sicuti*, idem Gomec. tradit: *A quo ipse dissensio existimans eum, qui vel solvere iuraverit, vel tribus sententijs damnatus fuerit posse adversus executionem opponere, & obijcere se in opē Clericū esse, nec posse excomunicari, aut in vinculis detineri pro æris alieni solutione, præstita iuramenti cautione, qua promitat solvere cum ad pinguiorem fortuno devenerit, non enim video iustam aliquam rationem ex qua, vel seutentiæ, vel iuramēto hoc privilegium Clericis ob statum Ecclesiasticum concessum omnino tollatur; illud etiam quod de pensione dictū est faciliimè excluditur, cum ex ipsius benefitij Ecclesiastici redditibus ea solvi posit.*

16 Ioannes Gutierrez *de iurament. confirmat. p.* 1. *cap.* 17. *num.*31. donde despues de aver referido entrambas opiniones de Gomez, y Covarrubias, entra preguntando: *Quid dicendum? Et sane quo ad illud de tribus sententijs conformibus mihi dubium non videtur, quin sit tenenda opinio Episcopi adversus Gomez, quia nulla diffrentiæ ratio saltem concludens asignari potest, cum text. in cap. Odoard. loquatur, & procedat, sive Clericus confessus fuerit*

de-

debitum, sive condemnatus sit vna, vel duabus senteatijs; ergo idem etiam erir dicendum, si tribus sententijs fuerit condemnatus, cum idem effectus sit vnius, vel duarum sententiarum, quæ transierunt in rem iudicatam, qui trium præcipuè, quia exceptio hæc proveniens, ex d.cap. Odoardus non enervat omnino sententiam, nec eam perimit, sed tantum temperat, & modificat, quo casu exceptio, potest opponi in executione sententiæ executoriæ, vt probat text. expres. *in l. ex diverso, §. fin. ff. soluto matrim. qui text. loquitur in hoc eodem benefitio, nequis conveniatur in plusquam facere possit concesso à iure marito, quandò ab eo repetitur dos, vt quam vis Iudex iuris ignorantia eum in solidum condemnaverit, adhuc tamen ipse maritus poterit, vti doli exceptione opponendo præd. exceptionem in executione sententiæ scilicet, quòd non potest cōveniri, vltra quam facere potest, & hoc modo erit tutus, & ibi notant omnes DD.* prosigue el assumpto en el *num.* 32. *y* 33. con otros dos motivos bien ajustados.

17 Gaspar Baeza *d. tract. de Inop. & deb. cap.* 17. *num.* 6. con su acostumbrada elegancia, y acrimonia, sic etiam carpit Gometium: *Equidem meo iuditio Gomez non recte sensit, quid enim habent tres sententiæ conformes, nisi quòd efficaci vehemeutia executioni sunt mandandæ, & quòd debitum reddunt liquidum, quòd si liquidum non esset, certè neque Clericus, neque profanus, neq. quivis abijectissimus capi posset, vt dixi sup. c.* 1. *n.* 31. *Vt ergo aliquid concedatur Clerico oportet, vt etiā si debitum liquidissimum sit non præmatur carcere, Religionis Sacræ Minister; deinde mandentur executioni tres sententiæ, sed*

ſed quatenus de iure? Licèt alioqui etiam aliena diſtrahantur ex tribus ſententijs, quod eſt abſurdiſſimnm, vbi nam reperitur, quòd damnatus ſolvere tribus ſententijs conformibus non poſsit opponere privilegium nobilitatis? Quinimo omnis exceptio, quæ non perimit, ſed moderatur ſententiæ effectũ poteſt opponi, etiam poſt ſententiam diſinitivam, latè Iaſ. *in l.* 1. *C. de iur. & facti ignor.* DD. *in l.* Neſſe*nius, ff. de re iudicat.*

18 Rotta apud Cardin. Puteum *deciſ.* 54. *n.* 1. ibi: *Dicebam, quòd erat dicendum quando quis litigavit per tres ſententias, quoniam remedium appellationis introductum eſt de iure, nec ego teneor ſtare ſententiæ vnicæ alicuius Iudicis, eum ergo illud remedium appellãdi ſit iuridicum non debet aliquam pœnam mereri, & ex hoc quod quis facit lege permitente puniri non debet vult. leg.* Grachus C. *ad l. Iul. de adult. &c. dicebam etiam, quod pro iſta parte erat, text. in l. miles inprinc. iunct. gloſ. ff. de re iudic.* Nam *miles armatæ militiæ condemnatus non convenitur, niſi in quantum facere poteſt; ponderabam dictionem condemnatus, quæ de neceſsitate intelligi debebat, per tres ſententias, nam cum prima ſententia per appellationem ſuſpendatur non poteſt dici aliquis condemnatus per text. in l.* 4. §. *condemnatus, ff. de re iudic. & quia ille text. reſpicit executionem dum dicit, quòd non tenetur, niſi in quantum facere poteſt; ergo de neceſitate debet intelligi poſt tres ſententias, & tamen ſecundum gloſſ.* ibi: *Extenditur ad militem cæleſtis militiæ, ergo ibi eſt caſus.*

19 Aloyſ. Ricc. *in prax. rerum fori Eccleſiaſtic. dec.* 295. *n.* 4. *Cæterum præfatis non obſtantibus con-*

trarium consului, *& iuxta hanc opinionem fuit, etiam resolutum de cuius decisionis ratione, non est quippe mirandum de pluribus*, prueba, que la clemen tina *vt calumnijs de sentent. & re iudic.* no excluye el beneficio del *cap. Odoard.* en el primer motivo: *Tum secundo* (dize) *quia iuxta hanc opinionem tenuerũt Iason in §. si quis in fraud. n.* 13. *de actionib.* Covarr. Gutierrez en los lugar. refer. Thom. Trivisan. *dec. Rottæ Venetæ* 8. *nu.* 1. *Tum tandem, quia ita tenuit Rotta, in vna Arborens.* 24. *Novembr. coram Marco Antonio vt testatur Puteus dec.* 56. *lib.* 1. *reprobata distinctione Bald. in l.* 1. *C. qui bon. ced. poss.* à los quales se acrecientan Anastas. Germonio. *de Sacror. immunit: l.* 3. *c.* 15. *n.* 65 Covarr. *Pract. lib. c.* 25. *n.* 1. *& vlt.* Marchesan. *vbi sup. nu.* 74. vbi asserit quod ita bis fuit iudicatum per Rotam Roman. Monald. *cons.* 28. *num.* 5 *lib.* 2. Molin. *de contractib. disp.* 571. *n.* 15. Squillante *de privileg. Clericor. c.* 10. *n.* 20. idem Ricius *resol.* 254. Casador. *de rescript. dec.* 11. *n.* 1. Maceratens. *var. resol.* 4. *n.* 5.

20 Y por vltimo Marc. Ant. Genuens. discuerda en todo de Gomecio *in prax. Curiæ Archiep. Neap. cap.* 3. *num.* 13. ibi: *Declara* 8. *secundum Gomecium in comp. vtr. signat. Vt non gaudeat obligatus in forma Cameræ, aut condemnatus per tres sententias conformes, vel quando in obligatione adest iuramentum, sed contrarium tenuit Covarr. d. c.* 1. *cum nulla congrua ratio assignari possit, quare in ijs tribus casibus Clericus gaudere non debeat præd. benefitio inducto in favorem totius Ordinis Clericalis, sequitur Baez. d, c.* 17. *nu.* 6. *& fuit observatum in Curia Archiep. Napol. in obligato cum iuramento.*

&

& in obligato in forma Cameræ tenet Galles. de oblig. in form. Camer. 6. part. q. 7. idem dicit Put. *dec. 56. de condemnate per tres sententias cõformes cum remedium appellationis sit iuridicum, & non debet pœnam meriri qui facit actum lege permitente. l. grach. &c.*

21 Siendo, pues, tan controvertida la dotrina de Gomecio, en todas sus tres partes de tan relevantes motivos la opinion contraria, y de tanta autoridad los Dotores que la siguen, executoriada con superior numero de decisiones Rotales, quando estuvieramos en terminos della, in hoc conflictu opinionum, deviera prevalezer esta segunda; pero (quidquid sit de illis, & de magis veriori, para otra causa, en que se necessite de su resolucion) corriendo con la primera por aora, se advierte, que en el caso presente no nos embaraça; porque en quanto lo primero, no ay obligacion de parte del señor Obispo, en que mediante instrumento Cameral, ò personal iuramento, se aya constituido à la solucion, y paga de las pensiones impuestas sobre su Obispado, como ni tampoco tres sentencias conformes, ò cosa juzgada, stante suis pedibus, la apelació de la primera, con que cesan todas las Theoricas referidas; pues *Gomecio, Farinac. Loter. Tondut. Barbos. Salustr. y Iuan Francisco de Leon*, y los demas que les siguen en dicho instrumento Cameral, personal juramento, y tres sentencias conformes, tienen probado el motivo de la denegacion de dicho privilegio del *Cap. Odoardus*, como se ha visto. Y por consiguiente corren de llano todos los Autores, de que en el caso presente ha lugar à dicho beneficio *deductione egeat*, para que deviera averse admitido esta excep-

cion

cion modificativa,opuesta por mi Parte, en la execu-
cion de la sentencia que tiene contra si.

22 Ni puede ser de encuẽtro la duda, que en vis-ta desta causa representò el Consejo, de que no importa que no aya instrumento Cameral, en que se aya obligado el señor Obispo, supuesto que en las Bulas que se han despachado, se imponen las censuras mismas contra mi Parte, sino correspondiere en la paga de las pensiones, q̃ se expressan en dicho instrumento; y que si por razon del juramento se deniega este beneficio, tambien le prestò el señor Obispo, mediante su Procurador; con que parece, que no tiene fundamento la excepcion referida.

23 Porque se respõde a lo primero: Que aunque en las Bulas rigorosas se fulminen tan rigidas censuras contra el Titular, y sean en parte las mismas que contiene la obligacion Cameral, supuesto que se puede passar despues de otras muchas à privacion del beneficio, è invocacion del braço Secular; adhuc tamen, son menos que las que cõtiene dicho instrumento: y se vee claro, en que en fuerça de dichas Bulas, no se puede passar à captura de la persona, y en virtud de aquel si, porque se obliga especialmente à ella, como tambien en aquellas, mediante dicho consentimiento, no renuncia expressamente todas las excepciones, que a su favor tiene introducidas el derecho, y en particular esta del *cap. Odoardus*, y del *cap. Pervenit*; lo qual es al contrario en dicha escritura Cameral, pues renuncia omni legun auxilio, con clausulas exhuberantissimas, como se haze manifiesto de la forma que transcrive Barbos. *post tractat. de exig. pension. in formular. fol. mihi* 88. ibi: *Praeterea dictus D. Balthasar*

ſar in præmiſsis omnibus, & ſingulis exceptionibus doli mali, vis metus fraudis non ſic celebrati contractus, rei non ſic geſtæ, nec non privilegijs fori ferijs meſsium, & vindemiarum, omni tempore feriato, quadrimeſtri, beneſitio ceſsionis omnium bonorum, & dilationis quinquenalis, cap. Odoardus de ſolutionibus, & cap. pervenit, cuiuſcumque provocationis reclamationis, & appellationis remedio copiæ præſentis inſtrumenti, &c. omnibuſque alijs, & ſingulis exceptionibus iuribus, & defenſionibus, quibus mediantibus contra præmiſſa, vel eorum aliquid dicere facere opponere, vel venire poſſet expreſſe, ut præmititur renuntiavit, & conſenſit, &c. de hac formula, & eius clauſulis videndus Ant. Maſſ. Galleſ. *in tract. de obligat. Cameral.* & eius Addicionat. Silveſt. Zachias, qui ad finem operit tranſcribit eius tenorem qui nunc eſt in ſtylo.

24 Y à lo ſegundo, tābien ſe ſatisface advirtiendo, que Ludovic. Gomecio, quando fue de parecer, q̄ con el juramento perſonal ſe excluya dicho beneficio, ſintiò lo contrario, ſino fueſſe perſonal, ſino per interpoſitam perſonam, mediante Procurador, ibi: *Quando debitor penſionis conſenſiſſet eius impoſitioni perſonalitèr, nam tali caſu ex quo in eius conſenſu in eſt iuramentum, & obligatur in forma Cameræ*; & infra, *& quia iuramentum eſt perſonale debet per ipſum iurantem impleri in forma ſpecifica*, & inferius, *ſed prædicta non militant, quando conſenſus per alium eſt præſtitus*. Y ſintiò lo miſmo Loterio en el lugar referido, ibi: *Qui nihilominus ſub diſtinctione loquitur an per ſe conſenſerit, vel per aliū ut in primo caſu abſolute denegetur, in altero vero*

con-

concedatur; in distincte tamen aliqui Gometium acceperunt, quos refert., & simpliciter sequitur Grass.&c.

25 Y assi esta calidad de ser propio el iuramento, no se suple con averlo prestado Procurador especial del Titular en su nombre, arg. text. *in cap. statutum §. cum verò de rescript. in* 6. ibi: *Sed in duobus vltimis casibus, nisi impetrans de prædicto timore,* (habla el texto de la perhorescencia del Iuez, ò del territorio) *quem in litteris commissionis exprimere teneatur, primò Iudici faciat saltem per proprium iuramentum, &c.* vbi DD. *per ly proprium iuramentum*, son de sentir, que no basta el supletorio del Procurador, etiam cum speciali mandato. Y lo noto Gigas *de pensionibus*, por este texto, *quæst.* 11. *num.* 1. ibi: *Contrariam tamen partem, tamquam veriorem de iure amplector, pro qua fatiunt notata per DD. in c. statutum, §. cum verò de rescript. in* 6. *vbi Archidiac. dixit, quòd in terminis illius text. propter illa verba propter iuramentum non sufficeret iuramentum Procuratoris, etiam habentis spetiale mandatũ quem sequitur ibidem Philippus Francus, col.* 1. *in* 4. *not. & etiam notatur in cap. vt circa in fin.* vbi Archidiac. *de elect. in* 6. *& idem Archidiac. in c. nulli eod. lib. accedant quæ voluit Abbas, in c. fin. de iuram. calum. per glos.* 2. ibi: *Per quem iuncto textu, in c.* 1. *de Iudit. in* 6. dicit quod vbi: *Lex alicuius præsentiam, requirit actus per Procuratorem expediri non potest, quia ille præsens dicitur qui se conspectui exhibet alleg. gloss. in clem. dudum de sepult. ex qua infert Abb. in cap. cum parati de appellat. quod vbi in statuto requiritur præsentia propinquorum non suf-*

ſufficit, quod propinquus mitat Procuratorem.

26 Demas, de que los que ſiguen eſta opinion de que es renunciable, mediante juramento eſte privilegio, conſiſte como ſe ha viſto, en que en el inſtrumento Cameral, q̃ ſe otorga, quando eſt perſonaliter conſtitutus el Titalar renuncia expreſſamente con iuramento eſta excepcion; con lo qual no es mucho que ſean de ſentir (quando entienden que es renunciable) que contra el vinculo ſuyo no deva admitirſe; lo qual no puede proceder, quando no aviendo avido obligacion Cameral, ha faltado tambien el perſonal iuramento, por el qual ſe renunciaſſe dicha excepcion cõ expreſion eſpecifica; pues ſolo el juramento preſtado por el Procurador, nomine ſui principalis, al tiempo del conſentimiento de las penſiones; no puede ligar en manera alguna, porq̃ ſe reviſte eſte de la miſma calidad de la obligacion, que ſiendo condicional aquella, y no aviendo bienes, es de ningun efecto, ad trad. per Tondut. *d. tract. de penſ. q.* 14. *n.* 25. Marcheſ. *de commiſ. appell. in cauſ. penſ. p.* 1. §. 1. *n.* 56. Seraphin. *deciſ.* 66. *n.* 4. Y por conſiguiente por èl no ſe entiende renunciado eſte privilegio.

27 Y lo notò puntualmente Baez. *vbi ſup. num.* 8. ibi: *Idem ſentio quando Clericus iuravit, nam poteſt opponere benefitium, c. Odoard. quoniã iuramentum id præſtat, quòd præciſſe quis cogitur licet alias non cogeretur, vt dixi c.* 1. *n.* 6. *Id tamen intelligendum, quando res vel factum eſt poſsibile, quid tamẽ ſi Clerico ſolutio præſens eſt impoſsibilis præ inopia? Certè ſufficit cautio iuratoria de ſolvendo, vbi ad pinguiorem fortunam pervenerit, vt in d. c. Odoard. nam iuramentum intelligitur, iuxta ſubjectã*

ma-

materiam, vt in l. fin. C. de non numpec. neq. quisquã dicet, quod privilegium fidalgi, ne ducatur in carcerem cesat si fidalgus iuravit solvere: Nemo enim iuris remedium ammitit, nisi expresse, & disserte ei renuntiet, vt per Abb. *in c. cum contingat de iur. iurand. & docui cap. praced. n. 91.*

28 Asimesmo tiene satisfacion la replica que se sirviò V.S. de hazerme, con la dotrina de Covarrub. acerrimo defensor deste privilegio (referido por Barbos. *d. tract. de exig. pens. q. 16. n. 4.*) en aquellas palabras: *Illud fortasse obtinebit is qui ad pẽsionem agit vt non obstante in opia eius, qui pensioni consensit benefitio privetur, ex eo quòd non solverit pensionẽ ex redditibus, quos percepit, cum huic pœnæ se ipsum tempore consensus submisserit*, quod idem Gomec. *fatetur in reg. de ann. poss. q. 53.* Porque aviendose de entender esta dotrina copiada de Gomecio, en la conformidad que aquel lo discurriò, estamos en muy distincto caso; pues alli (a demas de aver intervenido obligaciõ Cameral, y proprio juramento de quo iam dictum est) hablò en terminos de beneficio resignado, y el que consintiò la pension, se obligò en defecto de no pagarla al regresso de dicho beneficio; y asi no deve gozar deste privilegio, el dia que voluntariamente se obligò a su privacion, porque se le puede responder, *solve, aut dimite. Nam tali casu* (dize Gomec.) *ex quo in eius consensu in est iuramentum, & obligatur in forma Cameræ non esset honestum, postquã habet benefitium AD CVIVS REGGRESSVM SE OBLIGAVIT ob non solutionem, quod iuvetur exceptione, d. cap. Odoard. vel alia simili per ea quæ dicta sunt, quia potius debet dimitere, & restituere benefitiũ quòd accepit.*

Ali-

29 Aliter verò, quando el beneficio no se obtie-
ne por resignacion, sino por gracia, y provission de su Santidad, y Motu proprio (sin este consentimiento del Titular, tan expresso, y penal, sino condicionado) carga vna pension; pues en este caso sintiera lo contrario Gomez, Covarrub. y Barbos. como lo sintiò haziendo esta distincion Carol. de Graff. *d. effect. 7. num. 48.* ibi: *Vt non habeat locum in Clerico benefitiato adversus pensionarium, quando ipse debitor pensionis, consensiset impositioni talis pensionis, quia tunc non est honestum, postquam benefitium AD CVIVS REGGRESSVM se obligavit ob non solutionem, quòd iuvetur exceptione, d. cap. Odoard. Gomez, &c. Secus si pensio fuisset imposita MOTV PROPRIO, SINE CONSENSV RECTORIS benefitij, quia tunc admititur ad benefitium, d. cap. Odoard. de solut.* Roman. *cons. 369. Gigas in tract. de pension. q. 10. n. 3. & cons.* 111. *num.* 11. & 12.

30 Ni obsta mas la instãcia que resultò de la lectura de Loterio, *d. c. 38. n. 249.* à dõde parece que este Autor sintiò, que procede la denegacion deste beneficio, con sola vna sentencia justificante (y mas en el caso presente, à donde està declarado, que no tiene el efecto suspensivo la apelacion interpuesta) sin que seã menester tres sentencias conformes, como se ha probado arriba desde el num. 14. Porq̃ si bien se considera, Loterio no dize lo contrario; antes bien se conforma con esta opinion de Gomecio à quien refiere, citãdo tãbien à Mohedano, que dixo lo mismo; y assi manifiestamente se reconocerà de sus mismas palabras, q̃ son: *Alterum* (habla del segundo requisito, que es menes-

nester para que aya lugar à este privilegio) *vt petens admitti ad huiusmodi benefitium sit miseratione dignus, id est carens omni suspicione doli, vel temeritatis, vnde qui negasset debitum, ex qua negatione fuisset lis excitata, & continuata, VSQVE AD SENTENTIAM, ET RELAXATIONEM EXECVTORIALIVM excluderetur ab hoc iuris benefitio*, vt concludit Mohedan. *decis.* 2. *n.* 2. & 3. *de solut.* & *etiam Gomec. vbi sup.* à donde se vee, que supone lo mismo, de que han de preceder tres sentencias, ò vna passada en juzgado, pues de otro modo no se relaxan los executoriales, estando pendiente la apelacion, y no presume el derecho temeridad, ni obstinacion en el Titular, hasta que la cosa juzgada lo tiene declarado.

31 Satisfecho este segundo requisito, instò V. S. con el primero que propone el mismo Loter. al num. 243. ibi: *Arbitror ergo etiam hoc casu, atque ita indistincte non posse pensionarum frui benefitio, d. cap. Odoard. cui vt locus sit duo hæc concurrere debent primum, vt tanta sit paupertas, vt neque in totũ, neque in partem debitum posit solvi, vt habet idem text. in verbis*, ibi: *Si constiterit, quòd idem O. in totum, vel pro parte non posit solvere debita supradicta*; diziendo, que el señor Obispo no ha probado ante el Iuez Executor, ser tanta su necessidad, de que en todo, ni en parte pueda satisfacer à estas pensiones; con lo qual parece, que deficit in limine, faltando esta calidad tan precissa.

32 Porque esto tiene caval satisfacion, advirtiendo, que en los terminos de aver cedido mi Parte todos sus bienes, frutos, y alajas, que le han hallado en

ser

ser en la execucion del inventario, y todos los que en adelante podrà tener, y percibir, juntamente con el vtil de las 350. lib. de pensiones, que le han vacado, y pueden vacarle de oy mas, no necessita de probar esta circunstancia; pues bien se reconoce, que el dia que los cede todos, no debe de poder pagar con ellos en todo, ni en parte las sobredichas pensiones vencidas, ni las que en adelante se deveràn; pues a poderlo hazer, no se valiera deste recurso tan miserable, y lastimoso, y tan indecente para la autoridad de su Mitra, ad tradd. ab Alex. *in l. si constante, nu.* 13. *ff. sol. matri.* Mascard. *de prob. concl.* 1159. *n.* 29. Didac. Perez *in l.* 1. *tit.* 1. *lib.* 3. *ordinam glos. verb. Pobres, col.* 3. *vers. Ex qualitate verò.* Seb. de Medic. *de casib. fortuit. q.* 4. *n.* 7. *vers. Sexto.* Gratian. *discept. forens. tom.* 4. *cap.* 660. *n.* 10. Seraphin *dec.* 1098. *n.* 2.

33 Demas de que esta probança es tan debil, que basta que conste dicha necessidad, per reputationem ex Seraphino *decis.* 58. Verallo *decis.* 293. *part.* 2 Ric. *in Prax. decis.* 284. *n.* 2. & summarie, & minus scrupulose *ex ipso Loterio n.* 247. ibi: *Quamvis summarie ad iustificationem hanc procedi possit, nec in eo scrupulose agatur Ricc. decis.* 81. *n.* 6. *part.* 1. Con lo qual aviendo atestado el señor Obispo en entramb os poderes, que no tiene otros, ni mas bienes, que los cedidos, y que cede todos los que de presente tuviere, y se hallaren en ser, que le pertenecen bastantemente parece, que ha cumplido con esta circunstancia, y que esta declaracion la suple con mayor excesso.

34 Optimè *Grabr. Alvar. de Velas. de previleg. Paup. part.* 1. *quæst.* 5. *num.* 22. ibi: *Quia imò, & simplicis partis assertione, vt si quis tantum domum aliquam,*

quam, vel fundum possidere asserat probabitur, qui enim plura bona habere contendit probare debet, idque etiam si de magno praeiuditio agatur tenet glos. in l. cum lege 17. de probat. Bart Bald. Alex. Cornel. Rip. Crot. Curt. Seni. Ruin. Farin & Covar. *quos refert,* Ioseph. Mascard. *de probat. concl.* 1159. *num.* 40. & 41. *eamque defend.* Franc. Herculan. *de negativ. prob. num.* 255. Ant. Gabr. *comm. concl. tit. de prob. concl.* 7. *in princ. vbi multos hanc communem dicentes allegat. magisque communem, dicit idem ipse ibi. num.* 8. *pluresque pro ea adducit.*

35 Deinde, q̃ con sola esta assercion de su necessidad, prueba mi parte præsumptivè la intencion, quia ista qualitas paupertatis est insita à natura; cum omnes nudi, & in opes nascamur, y quien tiene esta presuncion natural, està escusado de augmentar probança: *Idem* Velasco. *num.* 27. ibi: *Cui auxiliatur sententiæ: semper pro asserente se pauperem præsumendum, cum paupertas, vt naturalis qualitas (quippe cum omnes nudi, in opesque nascamur cap. sicut* 47. *distinct.) in esse præsumatur tenent* Cornel. Beninc. *de paupert. quæst.* 3. *princ. num.* 8. Petr. Cened. *in collect. iur. can.* 27. *num.* 13. 1. *part.* & Tiber. Decian. *respons.* 42. *num.* 2. *lib.* 3. Ioan. Mar. Novar. *in collect. sup.* Pragm. Reg. Neap. 134. *num.* Vinc. Carroc. *de excus. bonor. quæst.* 35. *num.* 1. *part.* 1. *Nec præsumptionem naturalem pro se habens tenetur, se probare talem, qualem se facit* Mascard. *de probat. tom.* 3. *concl.* 1253. *num.* 8. *Ideoque olim pauper, & nunc pauperem præsumi nisi contrarium probetur, absque eo quod temporis cursu qualitas illa videatur sublata trad.* Cornel. &c.

Aun

36 Aun mas: Que si esta sumaria, y semiplena probança con un solo testigo (que basta, ex trad.sup. num.33. & notat etiam cum multis idem Velasco *num*.16.) se huviera de aver hecho, se vee, que este tal no pudiera atestar de la necessidad vrgente, sino ex auditu del señor Obispo, de sus Ministros, y Collectores, que son los que tienen la individual noticia, vel tamquam vicinus, & familiaris, ex eod. Velasco *num*. 13.14. & 15. Y esto de negativa, que de su naturaleza es improbable, ad text. *in cap. bonæ memoriæ, el* 1. *post med.* ibi: *Et quòd citati non fuerint non posse de facili comprobari, quia negantis factum per rerum naturam nulla est directa probatio, de elect. & in cap. quoniam contra de prob.* per quem text. *ipsemet trad. n.*29. con lo qual, aun quando fueran muchos, es de ningun momento en la consideracion del derecho; y assi mucho mas equivale la assercion del señor Obispo, con la misma negativa de que no tienen otros, ni mas.

37 Y se acrecienta por legitima probança la que resulta de la execucion del inventario, hecho à instancia de vno de los señores pensionistas por esta Corte; pues aviendole investigado sus bienes, y frutos, y sequestrado hasta las alajas de su casa, y servicio, plenamente se califica el que no tiene otros, ni mas, como certifica en dicho su poder; pues no los huvieran perdonado, ni omitido por negligencia, ù descuydo los meros executores: *Item probatur* (dize Velasco nu. 45.) *per discutionem bonorum à Nuntio mandato Iudicis factam, qui tot esse in bonis, & tot in debitis dicit, vel per librum æstimi text. in auth. præsenti, & ibi notat, C. de fideijuss. & in l. vlt. si cert. petat. Ia-*

son

son.&c. refiere muchos, y entre ellos à Covarr. *lib.2. var.c.6.num.8. vers. Item satis probatur vbi quod hæc est sufficiens probatio etiam vbi de maximo agitur præiudicio.*

38 Denique, que mi Parte no tiene otros, ni mas bienes, que los que adquiere de su Obispado, ni el derecho presume que tenga otros adventicios, ò patrimoniales, aliunde quæsita, *cap.1. de Pecul. Clericor. glos. verb. probentur in authent. de Ecclesiast. titul. §. inter dicimus col.9.* Covarub. *in cap.1. de testam. num.6.* Menoch. *lib.3. præs.51.num.23.* Paris. *de Retignat. lib.14. quæst.7. num. 48. & 49.* Redoan. *de spolijs quæst.15. num.12. & seqq.* Borrel. *in summ. decis. tom.1.tit.6.num.35. & 36.* Noguerol. *alleg. 26.num.13.* Con lo qual segun la disposicion del *cap. pervenit de fideius.* Cumple legitimamente con ceder los frutos de su beneficio, que es el que està obligado a dichas pensiones, *aut prædictos redditus sibi assignetis tandiù sine molestia detinendos, donec ipsa damna resarcita fuerint, & debita sine diminutione soluta.* Y asi no se halla necessitado a mas conforme a esta decretal. Y si el *cap.* Odoardus dispone, que aya de constar, de que en todo, ni en parte non possit solvere debita supradicta; esto naciò, de que el obligado, ni tenia bienes proprios, ni beneficio, cuyos frutos como en el *cap. pervenit* pudiesse ceder, como se reconoce de aquellas palabras: *Sed propter rerum in opiam solvere non valentem.* Y d ela juratoria caucion, que se le obligò a dar en sentir de todos los DD. y por esso Marquesano en e llugar arriba *num.9.* referido, notò esta diferencia: *Ac vti in diversis titulis posita ita inter se differunt, nam cap.*

Odo-

Odoardus *iuratoriam cautionem*, & *cap. pervenit fructuum beneficiorum respectivè requirunt*, Puté. *dec.*87.*part.*1.

39 Y por vltimo, tampoco embaraça el dezir, que esta renunciacion la ha hecho mi Parte condicional, con reserva de 4000. libr. para su congrua; no libre, y absoluta, como parece, que debiera; à la manera del deposito, que deve ser sin condicion, protesta, ni cautela alguna, ex Gabr. *de sol. concl.* 8. *n*, 4. Grat. *cons.* 93. *n*. 75. *lib*. 1. Alex. *cons.* 78. *n*. 9. Ludov. *decis.* 492. *n.* 14. Y que siendo la reserva de tanta cantidad, y de cantidad especifica, no empero de las dos partes de los frutos, parece, que es excessiva, y que no està en caso de averse de admitir, en perjuyzio de las pensiones vencidas, pues vendria el señor Obispo a aver gozado el Obispado por entero, llevandose, no solo las dos partes que le tocan, sino tambien la tercera de los Pensionistas, que no ha pagado, y de oy en adelante que puede valer menos el Obispado, absorverlo todo con dichas 4000. lib. de la dicha su congrua.

40 Porque esto tiene bastante satisfacion; pues la condicion con que esta renunciacion se ha hecho, es de tal calidad, que no la altera; porque siendo intrinseca, y de la naturaleza de la gracia, no importa que se expresse; lo que procede tambien en el deposito, à dõde: si ex natura illius, & contractu præcedenti nascitur aliqua conditio, & in ipsamet obligatione in est radicata, non redditur vitiosum, ex eo quòd opponatur, & cum expresione conditionetur; y se dize condiciõ intrinseca, à la qual puede ser de derecho obligado el acrehedor; y extrinseca, à la qual no puede ser compelido, como lo advierte admirablemente Oliver. Bel-

tram

eram. refiriendo à Censio. apud Ludovis. *decis.* 505. *litt. C.num.* 11. ibi: *Si tamen depositum contineret conditionẽ intrinsecam non vitiaretur. Idem* Cenc. *dict. art.* 9. *num.* 29. *& bene distinguit,* Rota *dec.* 813. *part.* 4. *in novis. & fuit dictum in Terracinen. Castri* 23. *Maij* 1608. *coram Cardin. Sacrato, & in* Peruf. Bonor. . *Maij* 1617. *coram* R.P. D. Manzanedo, *vbi fuit dictum quod clausula (consignandum cui de iure) non vitiabat depositum. Conditio autem intrinseca dicitur ad quam creditor census de iure cogi potest, extrinseca verò ad quam de iure cogi non potest, vt fuit dictum in d.* Terracinens. Castri *Negus. de Pignor.* 3. *memb.* 1. *part. princ. num.* 11.

41 Veamos, pues, aora si esta condicion opuesta es intrinseca, & venit ex natura gratiæ. Y parece, que si considerando, que su Santidad aviendo cargado sobre este Obispado 2000. lib. de pensiones, entre antiguas, y modernas, con narrativa de que su valor, y estimacion en cada vn año era de 6000. lib. constituyò al señor Obispo, mediante la clausula: *Dummodo tertiam partem,* en la cantidad de 4000. lib. por cõgrua; porque siendo el constitutivo de su gracia en los señores Pensionistas cantidad cierta, constituyò asimismo à mi Parte en cantidad cierta; pues por antecedente necessario, expressamente la supone, y determina, ad text. *in l. ad rem mobil. ff. de Procurat. l. illud, ff. de adq. hæred. l.* 2. *ff. de iurisd. omn. iud.* Caſana. *cons.* 60. *per tot.* Suelv. *cons.* 17. *num.* 13. *in cent. qui plura de iure, & Foro referunt.*

42 Sin q̃ pueda importar cõtra este discurso, que la condicional non respiciat quantitatem certã in pecunia; sed tantum in fructibus, *dummodo tertiam par-*

partem fructuum. Y que assi no puede pretender en cantidad de dinero, sino en las dos partes de frutos, que por antecedente necessario supone. Porque esto se disuade facilmente advirtiendo, que ay dos maneras de determinar la congrua, vna con expression, y otra tacitamente. La primera quando su Santidad expressamente la constituye debaxo desta clausula, *dummodo remaneant centum pro titulari*. La segunda quando por antecedente necessario la determina suponiendola con la clausula, *dummodo tertiam partem fructuum*. Y con la cantidad cierta, y determinada de las pensiones que impone, (que es nuestro caso,) constando pues de la narrativa que se hizo a su Santidad por parte de los Pensionistas, que los frutos del Obispado valian 6000. lib. se moviò a reservar 2000. lib. de pension: con lo qual hora se ayan despachado las Bullas con la clausula *dummodo tertiam partem fructuum*, hora si^n^ ella, necessariamente se sigue, que determinò al señor Obispo 4000 lib. por congrua en fuerça de la relacion a dicha cantidad de pensiones cierta, y determinada, pruebalo con puntualidad, y con la delgadeza que acostumbra Loterio *dict.lib.1.de re benef.cap.41.num.26.* & 27. Diziendo: *Fit autem determinatio hæc dupliciter idest expressè cum Papa expressè eam determinat per clausulam*, dummodo remaneant tot pro titulari: *Tacite verò cum illa consequitur EX SVPPOSITA QVANTITATE FRVCTVVM, ET DETERMINATA QVANTITATE PENSIONIS, si enim narret quis fructus ascendere ad ducatos ducentos*, & *Papa reservet ei pensionem centum, sive cum clausula*, dummodo non excedat

me-

medietatem, sive sine, *utique necessario consequitur determinasse congruam Rectori in centum, vi relationis facta ad quantitatem determinatam, l. certum ff. si certum petat. l. ubi autem 75. §. illud de verb. oblig.* Socin. Sen. *cons.* 96. *num.* 14. *lib.* 4. Menoch. *cons.* 387. *num.* 21.

43 Y de aqui nace, que la determinacion desta cõgrua es tan privilegiada, qne no basta que sea cierta al tiempo de la gracia, sinoque ha deser permanẽte, y perpetua, de tal manera quod continuo duret. Y assi todo lo que le faltare para el cumplimiento de dicha cantidad determinada, se ha, y deve suplir de las pensiones: *Rota apud Seraph. dec.* 651. *num.* 4. ibi: *Sicut in simili dicitur de clausula, quod remaneant centum pro Rectore solita apponi in pensionibus, quæ non solum est verificanda de tempore gratiæ, sed, & requiritur quod continuo duret, adhoc ut pensio sustineatur, alioquin ex pensione venit suplendum id quod Rectori de est.*

44 Idem firmat, Tondut. *d. tr. de pensionib. q.* 58. *num.* 18. refiriendo dicha decision, ibi: *Siquidẽ quidquid contingat titularis debet habere congruam sustentationem iuxta, dec. Seraph.* 951. *num.* 4. *Ubi dicitur quod dũ reservata fuerunt in asignatione pẽsionis centũ pro Rectore beneficij, de habere, et causam succesivam, nam licet regulariter in quacumque dispositione censeatur apposita clausula,* Rebus sic stantium, *illa tamen regula suum perdit officium, quando tempore dispositionis cogitatum fuit, aut cogitare debuit de futura mutatione, ut dicit Ioan. Baptista Costa, in tr. de claus. c.* 10. *post Natrm, cons.* 160. *n.* 24. Gracian. *discep.* 613. *nu.* 29. Prosigue el assumpto,

to, respondiendo en el *num.* 20. à Garcia *de benef. p.* 1.*c.* 5.*num.* 398. y concluye: *Sed dictam decisionem* Seraphin.*citat*, *& sequitur*, Loter; *de re benef. d. q.* 38.*num.* 70 *lib.* 1. *& hac* Seraphin, *decisio verissima est*. Videndus omnino, *in numero seqq. vsque ad* 29.

45 Y la razon es, porque para averse de reservar la pension, no es menester que conste del verdadero valor del Obispado; ni es menester que en la narrativa se dixera que vale 6000. libr. sino tan solamente para determinar la congrua al señor Obispo; con lo qual, dicha narrativa del valor, no se haze en gracia de los Pensionistas, sino del Titular; aunque consiguientemente de ahi proceda la determinacion de cierta cantidad para las pensiones; y assi esta congrua es de drecho divino, *vt qui Altari servit de Altari vivat*: y por esto tan necessaria, que no ha de padecer diminucion, sino que ha de ser succesible, y permanente, lo qual no milita en la pension que no tiene esta necessidad tan precissa, ni este privilegio tan superior, punctim Loter. *vbi sup. n.* 23. *&* 24. ibi: *Quantitas ergo fructuum certa, & determinata non est de substantia pensionis, neque illius expressio est necessaria simpliciter ad pensionem constituendam; sed tantum vt Papa secundum illam determinet congruam ipsius Titularis, quapropter illa narrativa non pensionarij, sed gratia ipsius Titularis tantum fit, licet Papa consecutive ex ea quoque determinet ipsius pensionis quantitatem, cõgrua enim illam habet causam radicatam in iure divino, vt qui Altari servit de Altari vivat, atque ita prorsus necessaria c. cum secundum Apostolum de præbend. determinatio*

tio autem quantitatis pensionis respectu personæ ipsius pensionarij nullam huiusmodi habet necessitatem, & propterea intrat vulgare dictum, quòd vbi dispositio potest videri facta ex duplici causa, censeatur facta ex causa necessaria, & quæ potest impedire ne actus fiat, l.1.§.quid ergo, ff.de ventr.insp.cum adduct.per Aym.cons.135.n.34.&Menoch.*cons.207 num.23.*

46 Con lo qual, siempre que se llegare à dudar de la intencion del Papa por deficiencia de frutos (como en el caso presente, en que la congrua puede absorver todo el valor del Obispado, como se dize en la duda) se ha de suponer, que este defecto no mira precissamente a la cantidad determinada por cõgrua, sino al excesso que puede aver sobre la misma congrua: Que esta aya de reservarse primero, y ser permanente, nace del constitutivo mismo de la gracia de las pensiones, pues de otro modo su Santidad no las huviera reservado; pero que sobre la misma congrua ayan de sobrar 2000.lib. ni mas, ni menos, si que le moviò para determinar la cantidad de dichas pensiones, no empero para averlas de reservar; con lo qual faltando el supuesto necessario, de que a demas de la congrua, no sobre algo para dichas pensiones, dicha reserva serà nula por defecto de materia: Y si bien sobrare alguna cantidad, aunque esta no llegare à la que estuvo determinada, subsistiràn las pensiones en ella, sin embargo de ser menos de la que se señalò en dichas Bulas: *Quo circa* (dize Loterio nu.25.) *cum infertur deffectus intentionis ex deffectu materiæ supponendum est dari hunc deffectum, non simpliciter in quãtitate expressa, sed in effluentia fructuum supra*

pra congruam; quòd enim remaneat congrua prorsus est de causa gratiæ reservationis pensionis, quia alias Papa eam non reservasset, quòd verò supra cõgruam tot supersint non plus, nec minus, movit quidem Papam ad determinandã quantiiatem ipsius pensionis, sed non ad reservandum, & propterea, si esset suppositum illud, sine quòd oon; id est, si supra congruã nihil sit, reservatio erit nulla ex deffectu materiæ; si verò aliquid supererit, etiam quòd non attingat quantitatẽ expressam, in eo tamen pensio subsistet, licèt non debeatur in tanta quantitate; hæc enim est vis discretiva istarum causarum Abb. in c. post traslationem, n. 18. de ranuntiat. latè Francis. Becc. *cons. 20. n. 10.*

47 De aqui se infiere tãbien satisfacion al aver percebido mi Parte todos los frutos del Obispado en estos onze años, sin aver pagado estas pensiones litigiosas, aviẽdose ajustado al dictamen destas dotrinas tan verdaderas; si bien por aver hallado 600. ducados de pẽsiones antiguas en possession, las ha pagado: y tãbien por satisfacer a las quejas, y memoriales que avi n dado en el Consejo Supremo los Pensionistas modernos, q̃ por no caber todas no devia, ni queria pagar alguna de las modernas el señor Obispo, se alargò a pagar 300. ducados de las nuevas, que todas importan 900. ducados, quitandose, y dexando de cobrar todos los años cantidad considerable, de las 4000. lib. de su congrua; y aunq̃ las pensiones en lo substancial de la gracia son individuas, è indivisibles, pero quãto a la cantidad son divisibles, y dividuas; y como precissamente està obligado à pagar todo el residuo de su cõgrua, al contrario no lo està a pagar estas pẽsiones litigiosas, por no tener mas frutos para ello; y asi por falta de materia, idem Loter.

num.28. Si itaque deffectus sit infra congruam nullaratio patitutur vt in aliquo sustineatur pensio, cum prorsus deficiat illius materia; si vero sit supra, nulla, è converso ratio patitur, vt non sustineatur in ea minori quaniitate, quia licet pensio quoad substantiã sit individua, tamen quoad quantitatem est dividua ad instar sententiæ, sive decreti Iudicis, &c.

48 De lo dicho se reconoce, q̃ no ha tenido obligaciõ el señor Obispo de dar à los Pẽsionistas la tercera parte del valor de su Obispado, en fuerça de dicha clausula: *dũmodo tertiã partem* (como significò el Cõsejo) sino tan solamẽte, *quod super est supra congruã.* Y que lo mismo procederà despues de hecha esta renũciaciõ, por quanto aquella ha se ser fixa, y permanẽte en qualquier estado. Y aun en este caso fue de parecer Gigante *tr. de pens. q. 35. n. 2.* que el defecto de materia viciabla en todo la gracia de las pensiones, & quòd reddebãtur nullæ; si bien esta dotrina la impugna cõ razon el mismo Loterio *vbi supr. nu. 31.* sub ijs verbis: *Quod verò ait gratiam corruere ob non expressum verum onus, sive valorem ex quo onus resultat, est id ipsum circa quod fuit mirabiliter deceptus, nam valor vt dixi exprimitur principaliter pro statuenda congrua favore ipsius titularis, & quamvis expressio sit falsa, tamen ista falsitas veluti commissa supra verum valorem, ei nullum affert præiuditium, sed potius affert maximum commodum, determinatio enim cõgruæ secundum expressum valorem semel facta, non ideo alteratur in aliqua parte, sed manet semper firma ad effectum metiẽdi ipsius materiæ quantiatẽ, pro constituẽda pensione in reliquo, & sic ista falsitas cũ careat omni dolo non est considerabilis Innocẽt. in c. cũ nostris, n. 3. de conces. præbendæ.*

Co-

49 Como ni tampoco la reencomendacion, y privilegio tan grande, que tienen las pensiones de ser alimentos, es bastante a elidir, ò enervar el privilegio de la congrua, que tambien es alimentos por la regla vulgar, de que *privilegiatus contra pariter privilegiatum, &c.* Porque esto procede quando entrambos privilegios son iguales, y ninguno es mas poderoso que el otro. Y siendo el privilegio de la congrua tan superior al de las pensiones, pues aquella es favorable a la Iglesia; sin la qual no huviera quiẽ la sirviera en la Cura de las almas (y assi sus alimẽtos son de drecho divino, vt qui Altari servit, de Altari vivat) y las pensiones, carga, y gravamen, y como vna servidumbre en perjuizio de la Iglesia, hã de prebalecer los alimentos de la congrua a los de las pensiones, y en todo han de ser preferidos, muy del intento Tonduto *dict. cap.* 58. *num.* 29. ibi: *Neque dici potest, quod cum pensio regulariter soleat assignari loco alimentorum, & ideò cum tam ex parte Rectoris, quam pensionarij agatur de alimentis privilegia debent conquassari ad notat. in l. verum, &c. Istud enim verum est, quando privilegia sunt æqualia, si enim vnus sit potentius alio, illud prævalere debet Trentacinqu. lib.*1.*var. resol. de rescript. resol.*1. *num.*5. *Quod autem privilegium congruæ sit potentius privilegio pensionis patet evidenter, quia congrua est favorabilis Ecclesiæ, sine qua non reperirentur personæ honestæ, & idoneæ ad curam animarum exercendam* Rebuff. *in tr. de congrua num.* 8. *vt è contrario pensio est Ecclesiæ onerossa, tanquam continens servitutem in præiuditium Ecclesiæ* Rota *decis.* 454. *num.*1.*part.*1.*divers. ideò privilegium cõgruæ*

gruæ portionis debitæ Rectori Ecclesiæ Parrochialis potentius est privilegio pensionis,quamvis vtraque locum alimentorum obtinerent Trentac. d. resol.1.num.7.Vnde Sancta mem. Vrbanum VIII.*declarasse hanc congruam semel assignatam minui nullo modo posse refert* Loter. *de re benef. lib.*1. *quæst.* 42. *num.* 61.

50 Y vltimamente para cerrar con llave de oro el discurso,en terminos puntuales de pensiones vencidas, y que se estàn deviendo,con determinacion de congrua à beneficio del titular,con la clausula *dummodo* condicional como la de mi parte, y de sequestro formado de los frutos del Beneficio, que en el concurso del pensionista con el Titular sobre sus pensiones vencidas aya, y deva ser preferido el Titular por su congrua, al pensionista por sus pensiones lo prueba con singularidad el mayor escudo dellas, August. Barbos. *dict.tract. de exig. pensionib. quæst.*14. *num.* 7. Con estas palabras: *Secundo quia quando concurrit petitio congruæ Rectoris, & pensionis authoritate Apostolicæ super Curato Beneficio imposita,semper debitum PENSIONIS NCN SOLVTÆ præferendum est alij cuicumque: ratio est quia huiusmodi specialem reservationem in Bullis Apostolicis Camerali obligatione vallatã,ac proinde paratam executionem habet, QVÆ CONGRVA EO TANTVM CASV CONCEDITVR, SI IN EISDEM LITERIS APOSTOLICIS ASSIGNATA REPERIATVR DISPOSITIVE VEL CONDITIONALITER, cum clausula dummodo remaneant centum pro Rectore,quo tantum casu, ILLA CEN-*

CENTVM ANTE PENSIONEM ERVNT SOLVENDA, nisi ex reservatione pensionis constiterit eadem centum pro Rectore non remanere, vt censuit Rota *in Segob. tertiæ part. fruct.* 25. *May* 1612. *coram bon. mem. Patriarch.* Manzanedo *cuius memini de clausulis vsuf. claus.* 47. *num.* 11. *&* 12.

ARTICVLO II.

QVE AVIENDO DICHO ASSERTO Executor Apostolico procedido en esta causa, sin estar graduado en las facultades de Canones, ni Leyes, y sin consejo de Assessor, aviendoselo requerido, assi dicha sentencia condemnatoria, como la sobredicha declaracion, es nula, y no deve ponerse en execucion.

1 EL Iuez que no està graduado en Derechos, siendo pleyto que tiene puntos, que consistẽ en èl, deve nõbrar Assessor que le aconseje, ad text. *in c. fin. de cõsanguinit. & affin.* & ibi DD. Y assi el Dotor Theologo, q̃ ha juzgado sin su cõsejo, ha pronũciado nuliter, ex doctr. Bald. *in l. certi iuris, C. de Iudit ijs*, & secund. Innoc. & alios per Bertachin. relatos, *in suo report. verb. consilium nu.* 27. Iason *in d. l. certi iur.* & probatur etiam *ex c. ad audientiam de consuetud. c. de quibus* 20. *dist. c. statutum*, §. *Assessorem de Rescript. in* 6. notant Gregor. Lopez *in l.* 2 *tit.* 21. *par.* 3. *gloss. Deben tomar consejo.* Gonçal. *in reg.* 8. Cancell. *gloss.* 46. *n.* 71. *&* 82. Scala *de Consilio sapientis, lib.* 1. *c.* 21. Azevedo *in l.* 7. *tit.* 18. *lib.* 4. *Re-*

cop.

*cop.n.*108. & cum innumm. *Idem in Curia Pisana verb.Determinen la dicha causa,n.*108. *& seqq.* El qual despues de Bald. *in c.*1.*in fin. de re iudic.* Rebuf. Rodrig.Suarez, y otros, dize, que si el tal Iuez, que no es letrado sentenciare sin parecer de Assessor, que lo sea, es nula la tal sentencia. Bobadill.*lib.*1.*c.*12.*n.*8.*&* 9. *vbi litt. A. & B. innumm.reffert n.*5.*&* 6. Mar. Giurb. cum pluribus *cons.*31.*n.*13. Xammar. *de offit. Iud. & Advocat.part.*1.*q.*14. *num.* 17. Axia *de exhib.auxil.cas.*5. Cevall. *de cognit.per viam violent.* 1.*part.gloss.*6.*n.*24. Carrasco del Saz *ad leg.nov.Recop.c.*6.*de decim.n.*8. Barbos.*lib.*3.*vot.decissiv.*129 *num.*198. ibi: *Iudex imperitus an teneatur assumere consultorem litteratum, ita vt sententia lata per illum absque periti consilio nulla sit? Respondeo teneri*, cita muchos.

2 Facit ad propositum idem Barbos. *in tract. de Canon. & Dignit. cap.* 42. *num.* 53. que refiere la declaracion de la Sagrada Congregacion de Cardenales, de 28. de Agosto de 1621. por la qual se entendiò, que el Dotor Theologo, no puede ser Vicario Capitular Sede vacante, por no tenerse por idoneo para juzgar las causas; la misma refiere *in summ. Apostol.decis.Collect.*259. *num.*6. Otras dos declaraciones atesta Garcia *de Benef.*5. *part. cap.*7. *num.* 10. Y por esto dixo el mismo Barbos. *in Collect. ad Concil.Trid. sess.*24. *de reform.cap.*16. sub illis verbis: *Vel quantum fieri poterit idoneus. Posse capitulum, vbi non esset Doctor in actu deputationis dare ei consultorem Doctorem, sibi bene visum, partibus non suspectum in casibus inquibus eo opus erit.* Y Carol. de Grass. 2. *tom, cons.*1. *dificul.*7.*nu.*4. *Posse*

à ca-

à capitulo eligi non Doctorem, & non habentem talem qualitatem modo consulat Assessorem Doctorem iuris Pontifitij, & ita se vidisse observatum in Episcopatu Fanensi. Y Don Iuan de Solorçano, cuyas palabras refiere *lib.3.de Indiar.Gubernat.cap 13.num.43.* dize de si: *Et ego testor me idem vidisse in eadem Ecclesia Limensi, & in alijs Indiarum, & Hispania in Vicarijs à Sede vacante, de quibus loquimur, nam in alijs dubium non est.*

3 En esta conformidad lo resuelve Sbrozzio *de Vicar. Episcop. part.1.q.36.n.5. & seqq.* ibi: *Sed cõtrarium prob. text. in c. fin. in fin.* vbi Abbas *extr. de consang. & affinit. vbi habetur, quod causæ matrimoniales tractandæ sunt per Iudices, qui non ignorent statuta Canonum firmat,* Rotta *dec.84.alias 778.de rescript in antiq. dicens quod causa terminanda secundum doctrinam Iuris Canonici debet Commiti Auditori in iure Canonico, sed Vicario Episcopi competit cognitio huiusmodi causarũ matrimonialium, c.pen.in fin. in tr.de restit.in integr.* Bertac. *in fin.ex tract.de Episcop.lib.4.part.7.tit.de Vicar. Episcop. num. 14. merito debet esse Doctor iuris Canonici.* Prosigue el assumpto con otros quatro motivos relevantes, y concluye en el caso que sea Theologo, que aya de aconsejarse con Assessor, atestando esta observancia, *in Episcopatu Fanensi,* videndendi Marcell. *Vulpe in Praxi for. Ecclesiast. cap. 44. num. 15.* Azor *tom. 2. lib.3. cap. 37. quæst. 19.* Ricc. *in prax. resol. 197. & in collect. decis. part. 4. collect. 1602.* Molin. *de iust. & iur. trat.5. disp. 31.* Galet. *in* Margar. Caf. *conf. verb. Vicarius*

num.

n. 4. Marcilla *ad Concil. Trident. d. Seʃſ.* 16. *lit. L.*

4 Y Don Iuan Baptiſt. Valenzuel. *conſ.* 120. *num. fin.* Reconociendo, que el Theologo eſtà obligado à conſultar con Aſſeſſor para determinar los pleytos que conſiſten en punto drecho, opone la excepcion de nulidad contra la ſentencia del Proviſor de Cuenca, diziendo: *Qui Theologus eſt, nec in iure Pontificio Doctor, aut Licentiatus exiſtit, vt requirere videtur ſanctum Concilium Tridentinum, Seʃſ. 24. de Reform. cap. 16. nec de Aſſeſſoris iuriſperiti eam tulit ob cuius deffectum ſententia eſt nulla iuxta ea, quæ in ſimili late trad.* Azeved. *in addit. ad Curiam* Piſanam, *lib. 4. cap. 6. num. 108. & ſeqq. ad quem vti late tractantem remiſsiſſe ſufficit, ſed adde* Solorzano *de Gubern. Indiar. lib. 3. cap. 13. num. 38. & ſeqq. vbi diſputat. de ſtylo ſuper hoc,* Ricc. *coll.* 1602. *part.* 5.

5 Y el Padre Diana con ſer Teologo ſobre aquellas palabras del Concilio, *vel aliàs idoneus*, dize en el *tom. 2. tract. 4. reſolut.* 57. que ſe deven entender dentro de la miſma facultad de los Sagrad. Canones, que en caſo de no aver Dotor graduado en ellos, y de aver ſugeto en el Cabildo noticioſo del drecho, aunque no graduado, deve eligirſe por Vicario Capitular; y que ſi ninguno deſtas calidades ſe hallare dẽtro dèl, deve nombrarſe otro que las tenga, aunque ſea eſtraño por ſer eſta la mente del Concilio, y de las Sagrad. Congregaciones, ibi: *Cæterum quod dicit hic Author,* (habla de Garcia) *procedit tantum cæteris paribus, vnde ſi in Capitulo non adeſſent Doctores, vel Licentiati, quamvis exiſterent aliqui idonei ad hoc munus Vicary, ſi tamen haberi poſſet extraneus*

Doc-

Doctor, vel Licentiatus hic deberet præferri vt colligitur ex declaratione Sacræ Congreg. & supr. relat. Que dixera Diana, si estando prevenida la jurisdicion en esta cansa delegada por el Chantre Don Iosef de Gracia Doctor Canonista a quien se presentaron las Bulas, como a Oficial Eclesiastico, viviendo este, sin averlo revocado, ni renunciado el Oficio, no siendo estraño, sino Dignidad de la misma Santa Iglesia de Barbastro viera, que vn Doctor Theologo, que confiessa, *es agena de su facultad esta materia* (quãdo es menester vn Consejo tan docto, y grande, como el desta ilustrisima Corte para resolver sus incidentes, que son de *apicibus iuris*,) se ha introducido a conocer della, y pronunciarla sin Consejo de Assessor, aviendosele instado tantas vezes por mi parte que lo nombrasse? Parece que firmarà con nosotros esta nulidad.

6 Pero quando este puuto pudiera tener alguna disputa mittit, gladiumad radicem, la determinacion del *Concilio Lateranense sub* Leone X. *in Bulla adicta anno* 1515. *quæ incipit* Regimini *Vniversalis Ecclesiæ Sacro aprobante Concilio (quæ est apud* Bullar. Magn. *tom.* 3.*) vers. Iudices*, adonde se dispone entre otras cosas, que los Iuezes a quien se cometen las causas por la Sede Apostolica, ò los Cõservadores deputados, sino fueren graduados en los derechos Canonico, ò Civil, estèn obligados a consultar con Assessor jurisperito, y a sentenciar las causas segun su parecer, aviendoselo requerido por qualquiere de las partes, ibi: *Iudices autem, & conservatores à Sede Apostolica deputati, si in altero iurium graduati non fuerint Assessorem partibus, non*

suf-

suspectum ab ipsis partibus, vel earum altera requisiti assumere, & secundum eius eius relationem iudicare teneantur. La qual constitucion refiere *Moneta de conservator, cap. 9. num. 58.* Garc. *in addit. ad 5. part. cap. 7. num. 13.*

ARTICVLO III.

QVE TENIENDOLE INVENTARIADOS al señor Obispo todos los bienes, alajas, y frutos, por hecho de vno de los señores Pensionistas, està legitimamente impedido, y no se puede proceder con censuras contra su Persona.

1 ESTE impedimento del sequestro, es tan legal, y legitimo, que no siendo causado por mi Parte, sino procurado por los mismos Pensionistas, le escusa con razon del cumplimiento de dichas sentencias; pues reduciendose todos sus bienes presentes à los que se hallan sequestrados, y no teniendo otros, ni mas con que satisfacer, no puede ser molestado con censuras, ex textu expresso *in leg. vlt. de leg. commis.* tenet Flores de Mena *in addit. ad Gamm. decis. 285.* Castillo *quotid. lib. 4. cap. 69. sub num. 40.* qui plures suo more reffert Salgad. *de Protect. Reg. par. 4. cap. 7. num. 151. & 152.*

2 En terminos de instrumento Cameral, que por este impedimento se retarde su execucion, y que este sea el estilo de la Curia Romana, lo prueba Ant. Mass. Galles. *de oblig.* Camer. *quæst. 19. num. 3.* ibi: *De genere huius quæst. videtur esse impedimentum sequestri accidit enim, plerumque quod iudex competens ad*

ad instantiam alterius qui sit creditor creditoris sequestrat apud debitorem pecunias debitas, & contingit dubitari, an ipse debitor tali sequestro impeditus, si non solvit in termino convento sit excusandus, & per consequens debeat executio huius obligationis impediri donec creditor faciat impedimentũ removeri? Vsus Romanæ Curiæ habet quod retardetur executio, & est de iure per text. l. fin. & ibi not. DD. ff. de leg. commiss. & faciunt alia quæ allegat ad idem propositum Ioan. Franc. Curti. *intr. sequestror. quæst.* 16. *estque omnium impedimentorum vniversalis illa ratio, quod iusta causa impeditus non incurritur per iurium, l. vltim. qui satis dar. cog. Bartol. in l. amplius non peti, ff. rem rat. haber.* Y Silvestr. Zach. *su Addi. litt. B.* tambien lo reconoce diziendo: *Inter aliàs exceptiones quæ opponuntur contra hanc nostram obligationem est illa sequestri, quæ vt hic per* Gallesss. *impedit illius executionem, & post* Carroc. *de sequestr. part.* 3. *quæst.* 10. *num.* 1. Rota *apud* Seraphin. *decis.* 919.

Ni lo contradize Suelv. *cons.* 31. *n.* 11. *in cent.* a donde dixo: *Nonne hoc facto suo, & debitis suis factum est?* Escusandose vn titular de pagar cierta pension por tener aprehendido su Beneficio; porque alli no fue mucho que sintiesse lo contrario quando se verificò, que la aprehension fue procurada por el obligado con creditos confidenciales, que puso en cabeça de vn tercero en odio de la pension que se le pidia, ibi: *Et in casu præsenti quo facta est apprehensio in odiũ pensionis cum obligationibus confidentialibus colligendo fructus mediantibus ministris suis quid erit dicendum? Respondeat, &c.* Y assi en este caso en

que el sequestro no ha sido procurado por mi parte, sino por la contraria parece, que sintiera lo que fundamos, como lo hizo en proprios terminos en el *cons*.89. a dõde obtuvo firma en fuerça del *cap.Odoardus* a favor de D.Nicolas Iñiguez, cuya Canongia en la Sãta Iglesia de Tarazona, fue aprehendida a instancia de D.Francisco de Herrera, en virtud de vna comãda, inhibiendo: *Quod sub prætextu QVARVM LIBET PENSIONVM, & obligationũ durãte dicta apprehensione, & dũ Canonicatus redditus sequestro subyecti sint cẽsuris, aut aliàs in persona nullatenus vexetur.* En el qual se disputò tambien, si el Beneficio del *cap.Odoardus*, avia lugar en pensiones, y se entendiò lo mismo, como tambien en otra firma que obtuvo el mismo Dotor Suelves el año de 1639. a 28. de Março, intitulada Caroli Francisci Piquer. que aunque aora V.S. no es de parecer (con justissima causa) de conceder semejantes firmas casuales en materias Eclesiasticas, sino solas Possessorias, y Ne pendente appellatione, como esta que se suplica, tenemos intento, y nos assiste el motivo del Consejo.

4 Y vltimamente tampoco lo resiste la gravissima replica, de que este impedimento es revocable, y de que puede el señor Obispo removerlo, consintiendo, que dichos frutos, y bienes inventariados se vendan para pagar dichas pensiones: y que assi es hecho suyo, el que permanezca, como tambien ha sido causa dèl, por no averlas pagado con tiempo. Esta duda es gravissima, y se puede fundar admirablemente con lo que dize Gutierrez *practic. quæst. civil, lib.* 1.*q*.113.*num*.2. & 3. *Præterea si debitor hic cui fit sequestrum est morosus, quia non solvit tẽpore con-*

ven-

veto videtur esse in culpa. & ideo sibi imputet; nam si tempore debito solvisset sequestrum, sibi factũ non fuisset, vel fieri non posset, cum liberatus esset per solutionem; unde sua mora nocere sibi debet, non verò creditori innoxio, &c. & quod si d. debitor non fuit morosus, quia ante terminum solutionis fuit sibi factum præceptum, & sequestrum à Iudice ne solveret tenebatur resistere, & facere, quidquid ei sit posibile ne fieret d. præceptum, seu sequestrum, & factum revocaretur.

5 Pero sin embargo el mismo Autor la satisface, diziẽndo num. 5. *His non obstantibus cõtrarium est tenendum, imo quod præd. sequestrum, & præceptum Iudicis sit vis bona, & sufficiens, ut ipsius exceptio opponi posit postea adversus executionem, qua vi probata non debet ad executionem procedi, quia præceptum Iudicis est iusta causa non solvendi, & dicitur, fuerça que de derecho se deva admitir, ut in l. novissime, ff. quod fals. tutor. aucth. & in l. quoniam nõ nulli, C. de appellat.* ibi: *Vim executionis eludunt, ad idem, l. continet, ff. quòd metus caus. l. ait prætor, §. permititur in vers. quid tamen iunct. gloss. ibi verb. Imputandum.* El qual en los numeros siguientes motiva todo quanto puede considerarse en este punto, y asi nos remitimos à èl.

6 Concluyendo con toda firmeza, que este decreto està en caso de provision, y que procede por cada vno de los tres motivos, que se han representado; y asi espera el señor Obispo de Huesca mi Parte, de la integerrima censura de V. S. el desagravio q̃ desea, en la fuerça que se le haze por el Asserto Iuez

Exe-

Executor, y la ſuſpenſion de tan rigurosos procedimientos de hecho, como eſtà padeciendo, por medio deſta firma. Salv. tant. Senat. melior. Iudit. Çaragoça, y Octubre. 11. de 1666.

D. Ioſef de Sotomayor, Vribe,
Advog. de los R. Conſ. de ſu Md.